

学校编码：10384
学号：X200308077

分类号_____密级_____
UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

非法持有枪支弹药罪研究

Research on the Crime of Holding Firearms and
Ammunition Illegally

梁 宣 旗

指导教师姓名： 李兰英 副教授

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2006 年 11 月

论文答辩时间： 2006 年 月

学位授予日期： 2006 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2006 年 11 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内 容 摘 要

为适应严格管制枪支、严厉打击涉枪犯罪的需要，新刑法增设了非法持有枪支弹药罪。截止到目前发表的文献资料，对本罪的研究还欠深入，实践中的一些疑难问题也需要在理论上得到进一步的论证。本文引言部分从枪支弹药的起源和发展历史的角度，分析了枪支弹药的多种属性，强调对枪支弹药应当有一个客观、辩证的认识。在正文部分，分别从立法和司法两个层面对本罪进行考察。在立法层面：首先，对本罪的立法背景进行了分析，并主要从积极的方面对本罪设立的意义和价值予以简要评述，同时对世界上的一些国家和地区的相关立法情况作了介绍，表明了本罪设立的必然性和正当性。其次，从刑法理论方面分析了本罪的概念和构成特征。本罪是指违反枪支弹药管理规定，私自占有、拥有、保管、隐藏、藏匿等实际控制和支配枪支弹药，危害公共安全的行为。本罪是一般主体；必须具备主观故意，包括直接故意和间接故意，绝对排斥严格责任；侵犯的客体是公共安全和国家对枪支弹药的管理制度；客观方面表现为没有合法的根据，实际控制和支配枪支弹药的行为。再次，分析了本罪现行相关规定的缺陷，提出应当删除刑法第 128 条第 1 款规定的“私藏”，增加单位犯罪和非法持有爆炸物的规定，提高刑事追究的数量起点，降低法定刑。在司法层面：首先，对本罪的“非法”、“持有”、“枪支弹药”等关键词予以进一步阐释，论述了“非法”主要表现为没有佩枪、用枪资格，法律上的支配与控制应当认定为持有，持有不需要空间上的密接性和时间上的延续性，持有存在推定的情形，枪支的概念应当重塑，并应从广义的角度界定其范围等问题。其次，详细论述了本罪的司法认定，包括罪与非罪的认定、本罪与相关犯罪的区分、罪数形态和共犯形态等。

关 键 词：枪支弹药；持有型犯罪；非法持有

ABSTRACT

To adapt to the need of controlling guns strictly, cracking down crimes involving firearms and ammunition sternly, new criminal law sets up and holds the crime of firearms and ammunition illegally. By the documents and materials published up till now, research on this crime still has to be deepen, and some knotty problems in practice need to get further demonstrated theoratically. In terms of the origin and development of the firearms and ammunition, the foreword part of this text analyzes attributes of the firearms and ammunition and emphasize that there should be an objective, dialectical understanding to the firearms and ammunition. The body part investigates this crime with two aspects of legislation and judicature respectively. Legislatively, first of all, it analyses the legislative background of this crime, briefly reviewing the meaning and value of establishing it mainly from positive aspects while introducing the legislation of other countries and areas at the same time, thus, proved the inevitability and justnessthe of establishing this crime. Secondly, it have analyzed the concept and composition characteristics from criminal law theory. This crime refers to violating the regulation of firearms and ammunition, occupy, have, keep, hide, conceal etc. and control the firearms and ammunition actually without permission, behavior of endangering public security. This crime is a general subject. It must possess subjective on purpose, including on purpose directly or indirectly, repelling strict responsibility absolutely. The object infringed is public security and management system to the firearms and ammunition of the country; The objective respect is shown as that there is no legal foundation to control the behavior of the firearms and ammunition actually. Moreover, it has analyzed the current relevant fixed defects of this crime, putting forward that " illegallies possess " the first paragraph of article 128 of criminal law stipulates should be deleted, increasing the unit crime and hold the regulation of the explosive illegally, improving the criminal quantity starting point investigated and reducing legal punishment. Judicially, first, it further explains basic conceptions of this crime, such as " illegality ", " holding ", " firearms and ammunition ", expounding the fact " illegality " is mainly shown as having no right to wear or use firearms and legal domination and control should be regarded as held. Holding needs no density of space or continuity of time ant putative situation exists.

The concept of firearms should be reinvented and their range should be defined in terms of broad sense. Secondly, it expounds judicial cognizance including guilty and non- guilty assertions, differentiation of crime and relevant ones, crime of this count shape and accomplice shape, etc. crime originally in detail.

Keywords: Firearms and ammunition; Holding type crime; Hold illegally

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言	徘徊在正义与邪恶之间——历史视野下的枪支弹药	1
-----	------------------------	---

上篇 非法持有枪支弹药罪立法层面的考察

第一章	非法持有枪支弹药罪的国内外立法概况	4
-----	-------------------	---

第一节	我国非法持有枪支弹药罪的立法背景	4
-----	------------------	---

一、	维护国家政权的必然要求	4
----	-------------	---

二、	建国以来从严管理枪支思想的影响	5
----	-----------------	---

三、	打击涉枪犯罪的形势需要	6
----	-------------	---

四、	打击涉枪犯罪刑事司法实践的经验总结	8
----	-------------------	---

五、	境外有关非法持有枪支立法的学习借鉴	8
----	-------------------	---

第二节	我国非法持有枪支弹药罪的立法评价	9
-----	------------------	---

一、	罪之设定科学	9
----	--------	---

二、	性质定位准确	10
----	--------	----

三、	增强预防功能	10
----	--------	----

四、	严密刑事法网	11
----	--------	----

五、	节约司法资源	11
----	--------	----

第三节	境外关于非法持有枪支弹药罪的刑事立法	12
-----	--------------------	----

一、	境外立法例借鉴	12
----	---------	----

二、	境外立法例之分析	14
----	----------	----

第二章	非法持有枪支弹药罪的刑法理论分析	15
-----	------------------	----

第一节	非法持有枪支弹药罪的概念	15
-----	--------------	----

一、	非法持有枪支弹药罪概念之争议	15
----	----------------	----

二、	非法持有枪支弹药罪概念之评析	15
----	----------------	----

第二节	非法持有枪支弹药罪的构成特征	16
-----	----------------	----

一、犯罪主体特征	16
二、犯罪主观方面特征	17
三、犯罪客体特征	19
四、犯罪客观方面特征	20
第三章 非法持有枪支弹药罪的立法缺陷与重构	22
第一节 罪状和罪数的缺陷	22
第二节 主体和对象的缺陷	24
一、犯罪主体的缺陷	24
二、犯罪对象的缺陷	26
第三节 罪刑设置的缺陷	28
一、承担刑事责任的起点标准偏低	28
二、罪刑的规定与非法携带枪支、弹药、管制刀具、危险物品危及公共 安全罪的规定之间不均衡	29

下篇 非法持有枪支弹药罪司法层面的考察

第一章 非法持有枪支弹药罪关键词之解读	31
第一节 “非法”之界定	31
第二节 “持有”之释疑	32
一、法律上的支配与控制应当认定为持有	33
二、持有不需要空间上的密接性和时间上的延续性	33
三、推定的持有	34
第三节 “枪支弹药”之范围	36
一、枪支范围之界定	36
二、弹药范围之界定	39
第二章 非法持有枪支弹药罪的司法认定	40
第一节 非法持有枪支弹药罪与非罪的认定	40
一、以是否合法来区分	40

二、以持有的对象及数量来区分	40
三、以情节是否显著轻微来区分	41
第二节 非法持有枪支弹药罪与相关犯罪的界限	42
一、本罪与非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、爆炸物罪 的区别	42
二、本罪与盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪的区别	43
三、本罪与非法携带武器、管制刀具、爆炸物参加集会、游行、示威罪 的区别	44
第三节 非法持有枪支弹药罪的罪数形态	45
一、刑法第 128 条第 1 款规定的是选择性罪名	45
二、独立构成一罪的情形	45
三、因吸收、牵连、想象竞合关系构成一罪的情形	46
四、数罪并罚的情形	47
五、特殊情况的罪数认定	48
第四节 非法持有枪支弹药罪的共犯形态	49
一、共同事实上持有的形态	49
二、事实上持有与法律上持有叠加的形态	50
结 语	52
参考文献	53
后 记	55

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	Lingering in between justice and evil--Historical Perspective of firearms and ammunition	1
Part 1	The investigation of the legislative aspect of the crime of holding firearms and ammunition illegally	
Chapter 1	The domestic and international legislative overview of the crime of holding the firearms and ammunition illegally.....	4
Subchapter 1	The legislative background of the crime of holding the firearms and ammunition illegally	4
Section 1	The inevitable requirement for the state power	4
Section 2	The influence of guns thought strictly since the foundation of the state.....	5
Section 3	Attack the situation which involves in the rifle crime to need	6
Section 4	Attack and involve in the summary of experience that the criminal administration of justice of rifle crime is practiced	8
Section 5	Study and use externally and about holding guns and legislating illegally for reference.....	8
Subchapter 2	The legislation appreciations of the crime of holding the firearms and ammunition illegally in our country	9
Section 1	The science of the settlement of the crime	9
Section 2	Properties reservation accurately	10
Section 3	Strengthen and prevent the function	10
Section 4	Tight criminal net of justice	11
Section 5	Save judicial resources.....	11
Subchapter 3	External about the criminal legislation of the crime of holding the firearms and ammunition illegally.....	12
Section 1	The external legislative example is drawn lessons from	12
Section 2	Analysis of the external legislative example	14

Chapter 2	Analyzed the crime of holding the firearms and ammunition illegally by criminal law theory	15
Subchapter 1	The concept of the crime of holding the firearms and ammunition illegally	15
Section 1	The concept disputation of holding the crime of firearms and ammunition illegally.....	15
Section 2	The evaluation and analysis of the concept of the crime of holding firearms and ammunition illegally	15
Subchapter 2	Composition characteristic of the crime of the crime of holding the firearms and ammunition illegally.....	16
Section 1	Characteristic of subject of crime	16
Section 2	Subjective respect characteristic of crime	17
Section 3	Characteristic of object of crime	19
Section 4	Objective respect characteristic of crime	20
Chapter 3	The legislative defects of the crime of holding the firearms and ammunition illegally and reconstructing...	22
Subchapter 1	Defects of crime and crime count.....	22
Subchapter 2	Defects of subject and target	24
Section 1	Defects of the subject of crime	24
Section 2	Defect of the crime target.....	26
Subchapter 3	Defects of setting in crime and punishment	28
Section 1	The starting point standard of bearing criminal responsibility is on the low side.....	28
Section 2	Regulation and illegality of crime and punishment carry guns, ammunition, controlled knife, dangerous article to jeopardize between.....	29
Part 2	The investigation of the judicial aspect of the crime of holding firearms and ammunition illegally	
Chapter 1	The interpretation of the keywords of the crime of holding firearms and ammunition illegally	31
Subchapter 1	Definition of " illegality "	31

CONTENTS

Subchapter 2	The ones that " hold " dispel suspicion	32
Section 1	Legal domination and control should be regarded as held	33
Section 2	It does not need dense connecting on space and continuity on time to hold.....	33
Section 3	The hold that inferred	34
Subchapter 3	Range of " firearms and ammunition "	36
Section 1	Definition of range of guns	36
Section 2	Definition of the ammunition range.....	39
Chapter 2	Judicial Conviction of the crime of holding the firearms and ammunition illegally	40
Subchapter 1	The crime of holding firearms and ammunition illegally crime and non- guilty asserting	40
Section 1	It is come to distinguish legally whether Israel is	40
Section 2	Distinguish for target and quantity holding it.....	40
Section 3	It is distinguished whether the plot remarkably slightly.....	41
Subchapter 2	The demarcation between the crime of holding firearms and ammunition illegally and other relevant crimes.....	42
Section 1	The difference between the crime and making, buying and selling, transporting, posting, storing the guilty guns, ammunition, explosive illegally.....	42
Section 2	The difference between the crime and stealing, grabbing the guilty guns, ammunition, explosive	43
Section 3	The difference between the crime and carry weapon, controlled knife, explosive participate in, gather, parade, demonstrate guilty illegally.....	44
Subchapter 3	The shape of guilty crime counts of the crime of holding the firearms and ammunition illegally.....	45
Section 1	What article 128-1 of criminal law stipulated is an alternative charge	45
Section 2	The situation of commit a guilty independently.....	45
Section 3	The situation because of the absorb, involve, imagine competing and shut the relation and committing a guilty	46

Section 4	The situation of concurrence of offences	47
Section 5	The crime of the special circumstances is counted and asserted	48
Subchapter 4	The shape of complicity of the crime of holding the firearms and ammunition illegally	49
Section 1	The shape held in fact together	49
Section 2	In fact hold and hold the shape superposed in law	50
Conclusion		52
Bibliography		53
Postscript		55

引言 徘徊在正义与邪恶之间——历史视野下的枪支弹药

火药是我国古代的四大发明之一，是我国古代炼丹家的伟大创造，对人类文明的发展作出了重大贡献。大约在公元 10 世纪，火药走出了炼丹家的丹房，很快在军事和娱乐等方面得到广泛应用和发展。在军事方面的应用直接催生了原始意义上的枪支，^①亦即管形火器。^②公元 1132 年（南宋高宗绍兴二年），对军事技术颇有研究的中国古代军事家陈规，在防守德安（今湖北安陆）时，首次使用了“以火炮药”制造的“长竹竿火炮 20 余条”，^③这是世界上最早的关于管形火器的记载，也是现代枪炮的鼻祖。管形火器的发展，一方面是便携式轻型火器，从突火枪经过火绳枪、燧发枪、击发枪、针击枪各个历史发展阶段，逐渐演变成近现代各种军用、民用的步枪、手枪、滑膛枪、猎枪、射击运动枪等，另一方面，又使重型火器发展到近现代的各种火炮。火器的出现，使世界兵器史进入了冷兵器和热兵器并用时代，并最终过渡到了热兵器时代。

长期以来，在一般人的印象中，枪支几乎成为邪恶的代名词，人们谈枪色变。诚然，随着近现代科学技术特别是机械技术的发展，枪支的制造技术不断成熟，科技含量也不断提高。当代，枪支以其巨大的杀伤力、惊人的精确度、高度的稳定性、携带的便捷性成为武器的首选，在军队和国家机关得以大量装备，同时也为犯罪分子所青睐。枪支作为杀人、伤人的工具，经常与死亡、痛苦联系在一起。

枪支的发明，本就是为战争服务的。在漫长的枪支发展史上，枪支的历次改进与完善无不与战争有关。近现代战争中，枪支更是扮演着不可替代的角色，同时也给人类带来了永远抹不去的伤痛。且不论两次世界大战中数以亿计的生灵涂炭，战后世界各地不间断的局部战争和各种规模的武装冲突造成的重大人员伤亡至今仍在继续。据联合国统计，在上个世纪 90 年代发生的 49 场主要武装冲突中，有 47 场使用的武器都是轻武器。每年，全世界约有 50 万人丧命于轻武器。轻武器对人类安全影响如此之大，甚至连联合国秘书长安南也表示，“根据轻武器所

① 因为弹药相对于枪支而言具有明显的依附性，本文为行文上的方便，在某些场合予以省略。

② 火药在非军事领域的应用，主要是娱乐烟火。

③ 这种原始火炮的炮身是用长竹筒做成的，在竹筒的一头开口，筒内装入火药，在枪筒的尾部装上引信，在两军交锋时，两人手持火炮，点着火药，火药喷射即可烧伤敌人。

造成的死亡率，它们事实上完全能归为‘大规模杀伤性武器’一类。”^①

人们对于枪支的恐惧心理的另一方面原因，是它往往被犯罪分子所利用，动辄杀人伤人，手段极其残忍。“罪恶的枪声”、“染血的子弹”诸如此类的字眼反映了人们的一种心理情绪。持枪犯罪活动的巨大危害已经引发了各国政府和社会有识之士的深刻反思。有“世界枪王”之称的俄罗斯 AK 系列自动武器设计师卡拉什尼科夫^②在晚年曾经对其设计发明了性能优越的 AK 系列自动武器表现出了后悔和遗憾。他在 2003 年曾表示：“我对自己的发明感到自豪，但是我也很难过，因为恐怖分子也在使用这种武器。我宁愿发明一种能帮农民干活的工具，比如剪草机什么的。”^③

所有这些对于枪支的成见都是可以理解的。但是，如果我们换一个角度审视枪支问题，就会发现这种成见在某种程度上已经成为一种偏见。首先，作为武器，枪支同时亦为正义力量制止邪恶战争，以及国家执法机关打击犯罪分子所必需。许多国家还把私人拥有枪支作为宪法基本权利的一项内容予以充分的保障，如美国。其次，枪支是一种生产工具。长期以来，枪支就是依靠狩猎为生和以畜牧为业的人们的主要生产工具。自从枪支替代刀叉剑戟等冷兵器成为猎民、牧民的主要生产工具以后，猎区、牧区的生产力水平得到进一步的提高。我国的鄂伦春族就是一个以打猎为生的少数民族，目前仍然可以合法地持有枪支用于打猎。17、18 世纪，初到美洲大陆的早期欧洲移民，也主要依靠他们从欧洲带来的来福枪猎取北美大陆丰富的野生动物得以生存。再次，枪支是一种娱乐和体育运动工具。利用枪支狩猎一直是许多人喜爱的娱乐活动。当代，以枪支为工具的射击竞技已经成为体育运动的项目之一，奥运会以及各种国际性的体育运动会都已经把射击竞技列为比赛项目。同时，射击运动和娱乐也日益走入普通公民的生活。

可见，枪支是一把“双刃剑”，它并不总是以狰狞的面目出现。它既可能是正

① 参见杨孝文.暗售武器 泄露天机---日本的新式轻武器[EB/OL].

<http://www.phoenixtv.com/phoenixtv/76571110744784896/20051208/705669.shtml>, 2005-12-08.

② 卡拉什尼科夫，全名米哈伊尔·卡拉什尼科夫，现年 85 岁，出生在一个俄罗斯农民家庭。第二次世界大战期间，退役后的卡拉什尼科夫花费了 5 年的心血研制出了新式的自动步枪。从 1949 年起，卡拉什尼科夫自动步枪（AK-47）正式装备苏军。除了苏联以外，包括我国在内的其他一些国家也对卡拉什尼科夫自动步枪进行了大量的仿制。据统计，从 1947 年至今，这种步枪的累计产量估计有数亿。据粗略估计，历年来死于 AK-47 枪下的人数要比日本广岛原子弹爆炸的死亡人数（超过 20 万人）还要多。（参见子夜.“世界枪王”俄 AK 步枪设计师伦敦卖酒[EB/OL].

http://news.xinhuanet.com/world/2004-09/22/content_2006582.htm, 2004-9-22.)

③ 同上。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库